

学校编码: 10384

分类号 _____ 密级 _____

学号: 13020121150239

UDC _____

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

多重股东代表诉讼制度研究
——以日本《公司法》为视野

The Research of the Multiple Shareholder
Representatives Litigation System——Concerned with
the Company Law in Japan

张馨月

指导教师姓名: 刘永光 副教授

专 业 名 称: 法律硕士 (非法学)

论文提交日期: 2015 年 3 月

论文答辩时间:

学位授予日期:

答辩委员会主席: _____

评 阅 人: _____

2015 年 3 月

厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为()课题(组)的研究成果,获得()课题(组)经费或实验室的资助,在()实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):

年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

（ ） 1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

（ ） 2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年 月 日

内 容 摘 要

20 世纪 80 年代以来，随着我国经济体制改革的不断深入，企业集团也从最初以国有企业为主的松散的横向经济联合体逐步发展为以母子结构形式为特征、以资本为纽带相互联结的企业群落，许多民营企业也走上了集团化发展的道路。集团化的企业资金实力雄厚，更能适应市场竞争的需要，但也对我国传统的公司法律制度带来了前所未有的挑战。其中一个重要问题就是当集团内部子公司利益遭受母公司不法侵害，或是母公司怠于追究子公司经营者违反善管及忠实义务的责任时，母公司股东及子公司的利益在现行法下极有可能陷入救济无门的困境。起源于美国的多重股东代表诉讼制度作为解决该问题的思路之一已在许多国家和地区被运用，日本就是其中之一。

本文共分以下三章对该问题进行研究：

第一章从现实的个案出发，分析了我国现行法律在保护母公司股东利益方面存在局限性的三种情况，进而明确了本文研究多重股东代表诉讼制度的意义。并论述了多重股东代表诉讼制度的概念及特征。

第二章详细介绍了日本导入该制度的背景——《反垄断法》的修改促进了日本企业集团的大规模发展、以及由此带来的“股东权缩减”问题。在此基础上介绍了导入多重股东代表诉讼制度前日本各界的意见。最后详细介绍了日本多重股东代表诉讼制度最终确立的制度内容。

第三章重新检讨了我国构建多重股东代表诉讼制度的必要性，并提出与日本相比，在我国构建该制度有着特殊意义——保障国有企业集团股权多元化改革的顺利进行。最后分析了如何在借鉴日本公司法的基础上构建我国的多重股东代表诉讼制度。

关键词：母子公司；股份交换；多重股东代表诉讼

ABSTRACT

Since the 1980s, with the deepening reform of the economic system in China, its initial loose lateral economic association, which is mainly composed of state-owned enterprises gradually, has developed into enterprise community, which is characterized by parent-subsidiary structure, taking capital as a link, while many private enterprises are also in the conglomerating process. With abundant financial strength, the conglomerate enterprises are easier to adapt to market competition, bringing unprecedented challenges to the system of traditional company law in China. One of the important problems is that the parent company shareholders' and the subsidiary's interests are likely to fall into troubles under the current law when a subsidiary's interests suffer illegally violation by the parent company, or the parent company's delay of investigating subsidiary operator's responsibility for infringement of its duty of loyalty and a good faith. As one of the ideas to solve the problem, the Multiple Derivative Suit, originated from United States, has been used in many countries and regions. Japan is one of them.

This paper is divided into the following chapters to study the issue:

The first chapter analyzes three limitations of our current legal situation from the real case in terms to protect the interest of the shareholders of the parent company, and then clear the significance of this research on behalf of multiple litigation system. And also it discusses the concept of multiple representative litigation system and its features.

The second chapter describes the background of the Japanese import of the system——"Antitrust Law", which promotes large-scale changes to the Group's business development in Japan, and "reduction of shareholder's rights" issues resulting. On the basis of the views presented on behalf of the shareholders prior to import multiple sectors of the litigation system in Japan. Finally, the system described in detail the contents of the Japanese multiple

shareholder representatives' litigation system.

The third chapter is to review the necessity of constructing multiple representation litigation system. Then compared with Japan and proposed that constructing of the system in our country has a special meaning——group equity guarantee the smooth progress of the reform of state-owned enterprise diversified. Finally, it analyzes the multiple representation litigation in learning how to build our country on the basis of Japanese corporate law.

Key words: Parent-subsidiary corporation; Stock exchange; Multiple Derivative Suit

目 录

引 言	1
第一章 母公司股东权益之保护与多重股东代表诉讼	2
第一节 我国现有法律对母公司股东保护的局限性	2
一、Sino 公司案件引发的思考	2
二、我国现有法律对母公司股东权益保护的局限性	5
第二节 母公司股东权益之保护与多重股东代表诉讼	7
一、多重股东代表诉讼的概念界定	7
二、多重股东代表诉讼的理论基础	9
三、多重股东代表诉讼提起权的性质	12
四、多重股东代表诉讼的适用情形	13
五、多重股东代表诉讼制度的功能价值	15
第二章 日本多重股东代表诉讼制度的导入	17
第一节 日本导入多重股东代表诉讼的背景	17
一、日本相关法律法规的修订与母公司股东权益的保护	17
第二节 多重股东代表诉讼制度的导入前的讨论	19
一、反对者及其理由	20
二、支持说及其理由	22
三、关于多重股东代表诉讼适用范围的讨论	24
四、关于是否应将母公司损害作为多重股东代表诉讼的提诉要件 ..	25
第三节 日本多重股东代表诉讼制度的确立	26
一、多重股东代表诉讼原告资格的规定	26
二、多重股东代表诉讼被告范围的规定	28
三、多重股东代表诉讼的前置程序	29
四、责任的免除	30
五、福冈鱼市场股东代表诉讼案与多重股东代表诉讼制度的补充 ..	30
第三章 我国多重股东代表诉讼制度的构建	32

第一节 我国构建多重股东代表诉讼制度的必要性	32
一、构建多重股东代表诉讼制度与我国保护中小股东利益制度设计之完善.....	32
二、构建多重股东代表诉讼制度与我国母子公司治理结构之完善	33
三、构建多重股东代表诉讼制度与我国股份交换制度之构建	33
四、构建多重股东代表诉讼制度与我国国企股权多元化改革	34
第二节 日本导入多重股东代表诉讼对我国的启示	35
一、完善股东代表诉讼制度	35
二、完善母子公司相关规定	38
第三节 具体的制度设计	39
一、现阶段引入多重股东代表诉讼制度的可能形式——司法解释 ...	39
二、适用情形	40
三、诉讼当事人	41
四、前置程序	42
结 语	44
参考文献.....	45

CONTENTS

Introduction	1
Chapter 1 The Protection of the Parent Company Shareholders and Multiple Representative Litigation System	2
Subchapter 1 Limitations of the Existing Law on the Protection of the Parent Company Shareholders.....	2
Section 1 Pondering upon the Sino Company Cases.....	2
Section 2 Limitations of the Existing Law on the Protection of the Parent Company Shareholders	5
Subchapter 2 The Protection of the Parent Company Shareholders and Multiple Representative Litigation System	7
Section 1 The Concept Definition of the Multiple Shareholder Representatives Litigation	7
Section 2 The Theoretical Basis of the Multiple Shareholder Representatives Litigation	9
Section 3 The Natures of Multiple Shareholders' Representatives Litigation Mention Right	12
Section 4 The Suitable Situation of the Multiple Shareholder Representatives Litigation	13
Section 5 The Function Value of the Multiple Shareholder Representatives Litigation.....	15
Chapter 2 Introduction of the Multiple Representatives Litigation System in Japan.....	17
Subchapter 1 The Introduction Background of Multiple Representatives Litigation System in Japan	17
Section 1 The Revise of Relevant Law and the Protection of the Parent Company Shareholders in Japan	17

Subchapter 2 Discussions before Introduction of the Multiple

Representatives Litigation System	19
Section 1 Opponents and Their Reasons.....	20
Section 2 Supporters and Their Reasons	22
Section 3 Discussions about the Multiple Representatives Litigation's Application Scope	24
Section 4 On whether Parent Company's Damage Could be the Complaints Elements in Multiple Representatives Litigation.....	25

Subchapter 3 Establishments of the Multiple Shareholders

Representative Litigation System in Japan	26
Section 1 Plaintiffs Qualification's Requirements in Multiple Shareholders Representative Litigation.....	26
Section 2 Defendants Range's Requirements in Multiple Shareholders Representative Litigation.....	28
Section 3 The Multiple Shareholders Representative Litigation's Pre-procedure	29
Section 4 Liability Exemption.....	30
Section 5 Fuko Fish Market Case and the Complement of Multiple Derivative Suit Litigation System.....	30

Chapter 3 Construction of the Multiple Shareholders

Representative Litigation System in Our Country32

Subchapter 1 The Necessity of Establishing the Multiple Shareholders

Representative Litigation System in Our Country	32
Section 1 The Establishment of the Multiple Shareholders Representatives Litigation and Perfect the System of Protecting Minority Shareholders' Interests	32
Section 2 The Establishment of the Multiple Shareholder Representatives Litigation and Perfect the Governance Structure of the Parent Company and Subsidiary	33

Section 3 The Establishment of the Multiple Shareholder Representatives Litigation and the System of Exchange of Stocks in China	33
Section 4 The Establishment of the Multiple Shareholder Representatives Litigation and the Stock Equity Reform of State-owned Enterprise in China.....	34
Subchapter 2 Japanese Form May Give Us Some Enlightens on How to Build the Multiple Shareholders Representative Litigation System	35
Section 1 Prefect the Lawsuits by the Representatives of Shareholders	35
Section 2 Perfect the Relevant Provisions in Parent Company and Subsidiary.....	38
Subchapter 3 Specific System Design	39
Section 1 The Possible Form of Introducing the Multiple Shareholders Representative Litigation System at Present Stage——Judicial Interpretation	39
Section 2 The Suitable Situation.....	40
Section 3 The Litigant	41
Section 4 Pr-program.....	42
Conclusion	44
Bibliography.....	45

引 言

随着经济社会的发展，公司的组织形态逐渐由单一化、平面化向立体化、多元化演变。在单一的企业结构中，公司所有权清晰，法律关系简单。但在立体化的公司结构中，控股关系交错复杂，出现了许多我国现有法律难以适用的问题。例如，尽管母子公司均为独立法人，但现实中因管理之需，二者的管理团队常为同一批人，或者子公司的管理团队由母公司进行安排，形成了事实上的控制与被控制的关系，当母公司利用控制地位侵害子公司利益时，子公司经营者受母公司控制难以期待其为子公司利益提起诉讼，母公司作为不法行为人也显然不会起诉自己；或者当母子公司的管理团队之间存在某种密切关系时，母公司经营者很可能会怠于对违反善管及忠实义务的子公司经营者进行责任追究。针对平面公司结构设计的股东代表诉讼制度，难以对这两种情况中利益受损的子公司及母公司股东（子公司利益的最终所有者）进行充分救济。另一方面，在通过股份交换创设的母子公司中，母公司股东（原子公司股东）受股东代表诉讼制度股份同时持有与继续持有原则的限制，无法对股份交换前子公司遭受的不法侵害提起诉讼，这对其是一种实质上的不公平，并有可能导致股份交换制度沦为控制股东逃避股东代表诉讼的工具。

针对上述问题，有必要探讨建立一种诉讼机制来切实保护已经受损的利益。这也是本文讨论研究多重股东代表诉讼制度的意义所在。

第一章 母公司股东权益之保护与多重股东代表诉讼

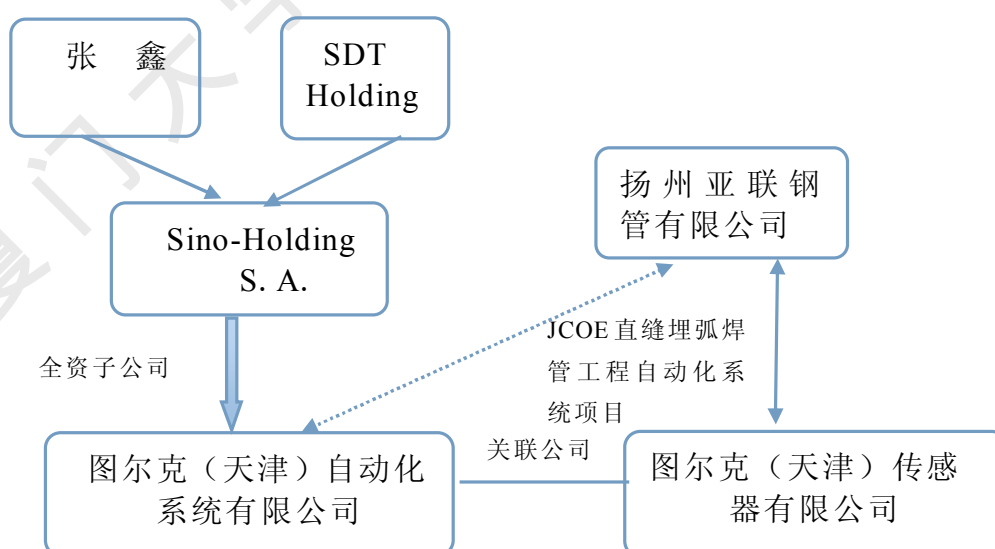
第一节 我国现有法律对母公司股东保护的局限性

一、Sino 公司案件引发的思考

（一）基本案情

Sino-Holding S. A.（以下简称 Sino 公司）是注册在瑞士的一家公司，公司股东为张鑫及 SDT Holding S. A.（以下简称 SDT 公司，同样是注册在瑞士的公司）。图尔克（天津）传感器有限公司系自动化公司的关联公司，张鑫兼任自动化公司法定代表人、传感器公司总经理。2008 年 10 月 28 日，张鑫被免除自动化公司法定代表人、传感器公司总经理职务。自动化公司的部分技术人员于 2008 年年底离开自动化公司到传感器公司任职。2008 年年底前自动化公司与案外人扬州亚联钢管有限公司洽谈扬州亚联 JCOE 直缝埋弧焊管工程自动化系统项目的开发，2008 年年底传感器公司与扬州亚联钢管有限公司签署了 JCOE 项目开发合同，该合同总价款人民币 900 万元。庭审中传感器公司未向法庭提供其开始洽谈该项目的时间和人员情况。本案中，各公司之间的关系如下图 1 所示：

图 1 Sino 公司案法律关系示意图



资料来源：云闯. 公司法司法实务与办案指引[M]. 北京：法律出版社, 2014. 290.

张鑫认为自动化公司及传感器公司在 SDT 公司的指挥下，将自动化公司的技术人员、客户信息及商业机会陆续转移至传感器公司，恶意使自动化公司丧失核心技术、客户资源及商业利润，从而使 Sino 公司无法取得任何收益。而 Sino 公司未提起诉讼，其作为 Sino 公司的股东依据《公司法》的规定，代表 Sino 公司提起本案诉讼，请求：1. SDT 公司、自动化公司及传感器公司停止侵害行为，并连带赔偿 Sino 公司损失人民币 250 万元；2. 确认张鑫与 SDT 公司签署的股东协议有效；3. 确认 SDT 公司以 Sino 公司名义下发的撤销张鑫在自动化公司中的董事长、总经理及法定代表人职务的《免职书》无效；4. 确认自动化公司于 2008 年 10 月 28 日作出的免除董事长、总经理及法定代表人职务的《董事会决议》无效；5. 确认张鑫根据上述股东协议在自动化公司中享有 50% 股东权益；6. 自动化公司披露自 2008 年 12 月起与经营相关的财务账册、对外签署的合同等文件；7. SDT 公司、自动化公司及传感器公司承担本案的全部诉讼费用。

法院最终以“Sino 公司作为自动化公司的股东依法无权干涉自动化公司的上述具体的管理和经营活动。企业的经营活动必然存在经营上的风险，自动化公司放弃某一具体的经营业务并不必然产生侵害股东权益的结果。公司法第 152 条第 3 款^①规定的‘损失’应理解为‘给公司的利益造成直接的损失’。而张鑫对此并未充分举证”为由，驳回张鑫的诉讼请求。

（二）对案件的思考

本案中，张鑫的诉讼请求虽系以 Sino 公司的利益受到损害为由，代表 Sino 公司提起直接诉讼，最终未能获得法院支持。但本文认为，本案具有双重代表诉讼的性质。本案中，自动化公司是 Sino 公司的独立子公司。在自动化公司已经与扬州亚联钢管有限公司接触谈判的前提下，依照公司法通说，应认定 JCOE 直缝埋弧焊管工程自动化系统项目属于自动化公司的商业机会。控股股东以及传感器公司对该商业机会的侵害不仅会给自动化公司造成巨大经济损失，同时也会间接损害 Sino 公司及其股东的利益。^②

虽然法院最终以张鑫未能提供充分证据为由，对该商业机会遭受损害

^① 2014 年修订后的《公司法》改为第 151 条第 3 款。

^② 母公司 Sino 公司作为子公司自动化公司的股东，在自动化公司中享有股利分配请求权和剩余财产分配请求权，这些股利或财产到 Sino 公司后，最终会归属于 Sino 公司的股东，因而相当于 Sino 公司的股东在自动化公司中也享有利益。

的主张不予支持，但在现行公司法下，即使张鑫能够提供充分的证据证明“SDT 公司、自动化公司与传感器公司恶意转移核心技术、商业机会，恶意降低利润与盈利，使得 Sino 公司无法获得回报与利益”，其想要依法挽回 Sino 公司的损失，依然存在诸多事实与制度上的障碍。

首先，张鑫是否能够通过代表 Sino 公司提起股东代表诉讼挽回自动化公司及 Sino 公司的损失？一审法院认定“《中华人民共和国公司法》第 152 条规定的侵权诉讼，是公司在直接受到侵害时。Sino 公司作为自动化公司的股东，其享有的是股东利润的期待、分配权，这不是一个直接的权利，而是一个间接期待权，张鑫的上述请求没有法律依据。”^①虽然二审法院认为“张鑫作为 Sino 公司的股东，在其认为涉案当事人侵害了 Sino 公司合法权益的情况下，有权依据法律规定提起本案诉讼。”^②但即使张鑫在二审中能够证明自动化公司的损失，也难以证明自动化公司的损失与 Sino 公司的损失之间存在必然联系，更难以确定 Sino 公司损失的具体数额，最终同样无法获得法院的支持。

其次，张鑫能否以自己名义代表自动化公司提起股东代表诉讼？从《公司法》对公司、控股股东公司、关联公司等概念的规定来看，^③第 151 条中的“公司”明显仅指直接遭受损害的公司（自动化公司），而不包括遭受间接损害的母公司（Sino 公司）。该法条在设计之初并未将控制公司（Sino 公司）的股东考虑在内。也就是说，根据《公司法》第 151 条的规定，针对自动化公司的损失，能够提起股东代表诉讼的只有 Sino 公司，而不包括 Sino 公司的股东张鑫。而 Sino 公司于庭审中明确表示公司利益未遭受任何侵害并产生任何损失，即 Sino 公司也不可能对自动化公司提起股东代表诉讼。

如此，作为母公司（Sino 公司）股东张鑫将有可能陷入救济无门的困

^① 参见天津市第一中级人民法院(2009)一中民初字第 21 号民事判决书。

^② 参见天津市高级人民法院(2012)高民四终字第 1 号民事判决书。

^③ 我国《公司法》第 216 条规定：“本法下列用语的含义：……(二)控股股东，是指其出资额占有限责任公司资本总额百分之五十以上或者其持有的股份占股份有限公司股本总额百分之五十以上的股东；出资额或者持有股份的比例虽然不足百分之五十，但依其出资额或者持有的股份所享有的表决权已足以对股东会、股东大会的决议产生重大影响的股东。(三)实际控制人，是指虽不是公司的股东，但通过投资关系、协议或者其他安排，能够实际支配公司行为的人。(四)关联关系，是指公司控股股东、实际控制人、董事、监事、高级管理人员与其直接或者间接控制的企业之间的关系，以及可能导致公司利益转移的其他关系。但是，国家控股的企业之间不仅因为同受国家控股而具有关联关系。”

Degree papers are in the “[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)”. Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库